РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4431/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.04.2023 **г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего Комиссии,

«…..»,

членов Комиссии:

«…..»,

«…..»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «…..», «…..»,

рассмотрев жалобу «…..» (далее также — Заявитель) на действия «…..» (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 157/ОКЭ-МОСК/23 на право заключения договора оказания услуг по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования воздуха в ТКЗ «ЦДКЖ» Московской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» (закупочная процедура опубликована на официальном сайте https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2660079&sso=1&code=-5, далее - Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, Заявитель выражает несогласие с оценкой своей заявки по критерию «Квалификация персонала (слесарь по ремонту и обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования)» (далее также — Квалификация персонала), поскольку по указанному критерию Заявитель получил «0» баллов.

Заявитель указывает, что в составе заявки им были представлены все необходимые документы, подтверждающие квалификацию персонала.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и на заседание Комиссии представил письменные возражение, а также истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссий установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Из смысла требований части 1 статьи 2 Закона о закупках следует, что при установлении требований в документации заказчики руководствуются собственным Положением о закупках и самостоятельно устанавливают требования к участникам, которые не должны противоречить требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской

Федерации, Закону о закупках, других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

В соответствии с пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Комиссией установлено, что 21.02.2023 Заказчик в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (https://www.rts-tender.ru/) разместил информацию о проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 157/ОКЭ-МОСК/23 на право заключения договора оказания услуг по техническому обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования воздуха в ТКЗ «ЦДКЖ» Московской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» (далее – Закупка, Конкурс).

Начальная (максимальная) цена договора с учетом НДС установлена в размере - 5 057 760,85 руб.

В соответствии с Приложением № 1 к протоколу заочного заседания конкурсной комиссии от 23.03.2023 № 157/ОКЭ-МОСК/23/2 участник № 1 (Заявитель) в подтверждение наличия квалифицированного персонала представил согласия каждого субъекта персональных данных, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 конкурсной документации, на обработку его персональных данных ОАО «РЖД» в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника, необходимого для выполнения работ по предмету конкурса, по форме приложения № 1.3 конкурсной документации, в которых отсутствует состав персональных данных, в связи с чем квалифицированный персонал участника не учитывался при оценке заявки.

В соответствии с пунктом 3.9.24 конкурсной документации, оценка конкурсных

заявок осуществляется на основании технического предложения, иных документов, представленных в соответствии с требованиями конкурсной документации, а также документов, перечисленных в приложении № 1.4 конкурсной документации, при этом отсутствие таких документов в составе заявки не является основанием для отклонения заявки участника.

Согласно пункту 3.9.28 конкурсной документации, в случае если информация, необходимая для оценки заявки по критериям, указанным в приложении 1.4 конкурсной документации, не представлена участником, но его заявка не отклонена в ходе рассмотрения, заявка по такому критерию оценивается в 0 баллов.

Пунктом 2.2 приложения № 1.4 к закупочной документации установлен критерий оценки «Квалификация персонала. Слесарь по ремонту и обслуживанию систем вентиляции и кондиционирования».

Максимальное количество баллов по указанному критерию - 20 баллов.

Оценивается путем деления количества персонала участника, задействованного в оказании услуг, имеющемся у каждого (*j*-ого) участника, на максимальное количество персонала, задействованного в оказании услуг из всех имеющихся у участников:

Aj = Пj / Пmax * 20, где

J=1...n, n – количество участников

Aj - количество баллов j-ого участника;

Пj – количество персонала, задействованного в оказании услуг имеющегося у j–ого участника;

Пmax – максимальное количество персонала, задействованного в оказании услуг из всех имеющихся у участников

20 – максимально возможное количество баллов.

В соответствии с пунктом 2 приложения № 1.4 к закупочной документации в подтверждение наличия квалифицированного персонала участник в составе заявки должен представить:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 конкурсной документации (с указанием ФИО, даты рождения, СНИЛС, ИНН, реквизитов патентов/ паспортных данных);

- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иные договоры на оказания услуг по предоставлению персонала (содержащие паспортные данные персонала).

- копии патентов (копия основной и обороной стороны), выданные в соответствии с законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (в случае предоставления участником специалистов,

являющихся иностранными гражданами, за исключением иностранных граждан государств, являющихся членами Евразийского экономического союза;

- согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 конкурсной документации, на обработку его персональных данных ОАО «РЖД» в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника, необходимого для выполнения работ по предмету конкурса, по форме приложения № 1.3 конкурсной документации.

- действующие документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, а именно, диплом и/или свидетельство и/или удостоверение о повышении квалификации и/или диплом о профессиональной переподготовке и/или иные документы, подтверждающие присвоение профессии и/или квалификацию;

- действующие документы, подтверждающие присвоение разряда квалифицированного персонала, указанного в Форме сведений о квалифицированном персонале участника, а именно, диплом и/или свидетельство и/или удостоверение и/или иные документы, подтверждающие присвоение разряда.

Комиссия проанализировав заявку Заявителя, установила, что Заявитель в составе своей заявки в подтверждение наличия квалифицированного персонала предоставил следующие документы и сведения:

- документ, подготовленный по Форме сведений о квалифицированном персонале участника, представленной в приложении № 1.3 документации запроса предложений;

- копии гражданско-правовых договоров и/или трудовых договоров с работниками и/или иные договоры на выполнение работ по предоставлению персонала;

- документы о наличии необходимого образования у персонала;

- согласие каждого субъекта персональных данных, указанного в пункте 2.2 приложения № 1.4 конкурсной документации, на обработку его персональных данных ОАО «РЖД» в целях получения подтверждения сведений, указанных в заявке участника, необходимого для выполнения работ по предмету конкурса, по форме приложения № 1.3 конкурсной документации.

При этом Комиссией установлено, что в представленных Заявителем в согласиях на обработку персональных данных отсутствует перечень персональных данных, в отношении которых дается согласие на обработку.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 27.07.2006 № 152-ФЗ «О персональных данных» (далее – Закон № 152) персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

В соответствии с пунктом 1 часть 1 статьи 6 Закона № 152 обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

Согласно части 1 статьи 9 Закона № 152 субъект персональных данных принимает решение о предоставлении его персональных данных и дает согласие на их обработку свободно, своей волей и в своем интересе. Согласие на обработку персональных данных должно быть конкретным, информированным и сознательным.

В соответствии с пунктом 5 части 4 статьи 9 Закона № 152 согласие в письменной форме субъекта персональных данных на обработку его персональных данных должно включать в себя, в частности перечень персональных данных, на обработку которых дается согласие субъекта персональных данных.

Комиссия отмечает, что во исполнение вышеуказанных требований Закона № 152 в составе закупочной документации размещена форма согласия на обработку персональных данных, в соответствии с которой субъект персональных данных должен указать, в том числе, перечень персональных данных, в отношении которых данный субъект выражает такое согласие.

При этом сведения о субъектах персональных данных участники закупки указывают в форме сведений о наличии квалифицированного персонала (которое заполняется в соответствии с формой сведений о квалифицированном персонале, являющимся приложением № 1.3 к закупочной документации), документах, представляемых для оценки по критерию «Квалификация персонала» в том числе, копиях гражданско-правовых договоров, трудовых договоров, документах, подтверждающих наличие необходимого образования.

Учитывая, что для оценки заявки по критерию «Квалификация персонала» предоставление всех вышеуказанных документов и сведений является обязательным, у Заказчика отсутствовали правовые основания для обработки представленных персональных данных работников и соответственно присвоения заявке Заявителя иного количества баллов.

Комиссией также установлено, что Заявитель до подачи заявки на участие в закупке запросы о разъяснении положений закупочной документации в указанной части в адрес Заказчика не направлял.

Доказательств обратного в материалы дела Заявителем не представлено.

При этом следует отметить, что, подавая заявку на участие в закупке, Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по неначислению баллов по критериям в случае несоблюдения таких условий.

Следовательно, подавая заявку на участие закупке, участник фактически подтверждает, что он ознакомлен и согласен со всеми требованиями документации, а также условиями содержащимися в документации.

На основании изложенного, Комиссия не устанавливает нарушение действующего законодательства о закупках в действиях Заказчика, так как оценивая заявку Заявителя, Заказчик действовал в соответствии с порядком оценки заявок, который соответствует документации Заказчика. Критерии и порядок оценки заявок, а также требования документации применялись комиссией заказчика в

равной степени ко всем участникам закупки.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства.

Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «…..» (ИНН: «…..», ОГРН: «…..») на действия «…..» (ИНН: «…..», ОГРН: «…..») при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 04.04.2023 № НП/14590/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.